

TD  
97  
ej. 1

Trabajo de TESIS sobre:

NUEVAS FORMAS FRAUDATORIAS  
Y LA PRISION POR DEUDAS,  
EN EL ORDENAMIENTO PENAL ARGENTINO.



por el abogado Héctor Francisco Varela

USAL  
UNIVERSIDAD  
DEL SALVADOR

AÑO 1969

343.2 (043)

- INDICE -

I.- Introducción (Tema de esta tesis).....	1
II.- Artículo propuesto.....	4
III.- La buena fé.....	5
IV.- Necesidad de su tutela penal.....	9
V.- Reafirmación del principio a través de la re- forma penal.....	13
VI.- El argumento de la prisión por deudas.....	18
1.-Generalidades.....	18
2.-El legislador.....	22
3.-El trámite legislativo.....	23
4.-La ley 50.....	24
5.-Concordancias.....	25
6.-Breve referencia a leyes citadas.....	26
7.-Breve referencia a la ley española.....	32
8.-De su influencia en el R. de la Plata....	42
9.-La derogación por ley 514.....	44
10.-El trámite legislativo.....	45
11.-Los antecedentes.....	50
12.-Texto de la ley 514.....	55
VII.-El derecho posterior.....	56
a) Penal.....	56
b) Comercial.....	58
c) La ley 16.656.....	59
d) El reciente decreto 5.428/68.....	61
VIII.- Apéndice.....	62
a)La carcel para deudores mercantiles en Buenos Aires (1822-1872).....	63
b) Juicio Manuel del Castillo preso por diferentes deudas.....	63
IX.- Conclusiones.....	70
X.- Bibliografía.....	72

## INTRODUCCION

I.- Este trabajo de TESIS aspira a demostrar que la realidad actual en la vida de relación presenta nuevas formas de actividad contractual que, por necesidades de rapidez, de desarrollo, y de la intervención de mayor número de personas, crean situaciones favorecedoras de la comisión de conductas antisociales que, por su frecuencia, agravan al bien jurídico de la propiedad -en la forma del crédito- de una manera grave que justifica la represión de las mismas con pena de carácter penal.-

II.- Nos referimos, concretamente, a la conducta por la cual el sujeto que la despliega obtiene de un tercero una prestación actual comprometiéndose al pago o pagos futuros por aquella -las tan comunes operaciones "a crédito" (tanto de mercaderías, como de dinero efectivo)-, sujeto que obra con el designio de no cumplir con su obligación, ya desde el momento de concertar la operación y sin que para ello hubiera empleado ninguna forma de ardid o engaño.-

III.- La objeción que siempre se ha formulado a este tipo de tutelas se funda en que, quien otorga la prestación debe asegurarse previamente de la solvencia de su deudor y que, de así no hacerlo, corresponde que cargue con el posible perjuicio por la falta de pago. Esta posición que juega prudentemente en la vida de relación sin prisas, devescasi desarrollo y con un públi

co reducido, se ha visto ampliamente superada -en la realidad- por el incremento del crédito en la vida moderna. No es ya, esta forma de operar, extraña a nadie, cualquiera sea su nivel social. Muy por lo contrario, el crédito se extiende cada vez más a cubrir las necesidades de toda la población. Las vías por las cuales se canaliza, abarca las más diversas formas. La movilidad social y la dinámica comercial se conjugan para que cada día aumenten las facilidades para su otorgamiento, de donde se torna más suscita la averiguación de la solvencia de los peticionantes de créditos. Consiguientemente, va imperando más y más el principio de la "buena fé" en su otorgamiento. Con ello, la factibilidad del obrar doloso.-

IV.- Por otra parte, piénsese en que, aún acreditada una apreciable solvencia, la misma podría ser comprometida "a posteriori" por el acrecentamiento de deuda del sujeto concreto; y aún no haber existido la acreditada solvencia (por ejemplo: por haberse probado la titularidad de un sueldo mensual importante), si el mismo sujeto era ya deudor de otro u otros en medida que superase su efectiva disponibilidad en relación a sus ingresos. Y este extremo no es factible de investigación por mucha diligencia que el comerciante hubiera puesto, antes del otorgamiento del crédito. No existe un registro de créditos comunes, como hay uno de "créditos prendarios" o el "de la Propiedad" en materia de inmuebles.-

V.- Esta necesaria e importante actividad social del crédito en la escala y nivel a que nos referimos, debe ser amparada puesto que por sí misma comporta un bien jurídico moderno dentro y para la comunidad actual.-



VI.- La otra objeción está dada por el histórico fantasma de "la prisión por deudas". Institución clásica abolida en nuestra legislación, perturbó grandemente a la nueva mentalidad liberal que se entroniza en los albores del siglo XVIII, como una justa reacción a los atropellos sobre la persona humana cometidos por el propio hombre. Pero tal situación no es ya actualidad. De mucho tiempo a esta parte, los loables principios del liberalismo -como doctrina política "lato sensu"- carecieron del oscuro enemigo al que salieron a combatir.-

VII.- Sin llegar a sustentarse que el liberalismo esté perimido, lo cierto es que muchos de sus principios -en distintos órdenes de cosas- han variado profundamente, al punto de la extinción en numerosos casos. Es por ello que no debe alarmar hoy día el argumento de que -por vía de ciertas normas legales - pudiera volverse a instaurar la prisión por deudas. Este fantasma -como todos los fantasmas, -está definitivamente extinguido. De establecerse en una norma penal pena de prisión, dadas ciertas circunstancias de conducta, relativa a la obtención de una contraprestación, sin que quien la otorga pueda, a su debido tiempo, reembolsarla por el designio previo doloso del deudor, las garantías legales actuales del debido juicio y de una Magistratura técnica, resguardarían plenamente al deudor moroso inocente.-

VIII.- La norma que se postula, para ser agregada como otro inciso del art. 173 del Código Penal, es la siguiente:

II.-

Artículo 173 C.P.: Sin perjuicio de la disposición general...y sufrirán la pena que él establece:

...

Inciso...EL QUE CON PERJUICIO DE OTRO CONTRAJERE UNA OBLIGACION PECUNIARIA A SABIENDAS DE SU INSOLVENCIA PRESENTE O FUTURA Y NO CUMPLIESE A SU DEBIDO TIEMPO.-

...

USAL  
UNIVERSIDAD  
DEL SALVADOR

### III.- LA BUENA FÉ

La noción de la "buena fé" es una noción moral. Así resulta de la heredada tesis de François Gorce "Le principe de la bonne foi", y así surge en Roma comprendiéndose este principio de la moral y de la costumbre para disciplinar las relaciones sociales y penetrar en los dominios del Derecho. Nos dice Alsina Atienza "No era el ideal de todos los tiempos y lugares, sino un concepto variable según las circunstancias. La moral perseguía el bien abstracto; la buena fé jurídica tendía a volverse algo objetivo y concreto: el uso de las gentes de bien"

La influencia cristiana, a través de la prédica de sus ministros; en particular por vía del Derecho Canónico, desarrollaron también la idea de la "fides cathólica" por oposición al "pecado" ("mala fides peccatum est"), como intención honesta, leal y creencia de fé.--

El divorcio entre Derecho y Moral está en decadencia -nos dice Alsina Atienza-; la independencia entre ambos fué una reacción sana en sus orígenes, contra el absolutismo político, invasor de las conciencias. Así nuestra Carta Magna en su art. 19. Pero de otros puntos